



UNIVERSIDAD CESAR VALLEJO
FACULTAD PROFESIONAL DE DERECHO

TESIS

**“LAS CLAUSULAS VEJATORIAS EN LA CONTRATACION
ASISTENCIAL MEDICA DEBIDO A LA ASIMETRIA
INFORMATIVA”**

PARA OPTAR EL TÍTULO DE ABOGADO

AUTORA
BRENDA EVELYN VENTURA SAAVEDRA

ASESOR TEMATICO
DR. REMIGIO ROJAS ESPINOZA

ASESOR METODOLOGICO
DR. GERARDO LUDEÑA GONZALEZ

LIMA– PERÚ
2012

“Quizás resulte muy difícil lograr que los sueños se hagan realidad. Tal vez si tratamos de ahorrar esfuerzos, olvidaremos la razón por la que comenzamos a soñar, y al final descubriremos que el sueño ya no nos pertenece. Limitémonos a seguir los dictados del corazón, y el tiempo se hará cargo de que alcancemos nuestro destino. Recuerda: Cuando estés apunto de rendirte, cuando pienses que la vida ha sido injusta contigo, recuerda quien eres. Recuerda tu sueño”

Sergio Bambarén

DEDICATORIA

El presente trabajo está dedicado en primer lugar a Dios, quien con su gran amor nos ilumina a todos desde el cielo sin hacer distinción alguna; estando eternamente agradecida por llenarme de sabiduría y de fortaleza día a día para seguir adelante por sobretodo obstáculo.

Asimismo quiero agradecer a mis padres y padrinos quienes con su constante motivación ayudaron en la elaboración de este trabajo, a ellos van todos mis logros.

A mis hermanos, quienes son parte importante dentro de mi vida, y el tener confianza en uno mismo, en sus propias capacidades, es lo único que puedo enseñarles.

A mis queridos abuelos que se encuentran en el cielo; se que siempre iluminan el camino de todos sus hijos y nietos que yacen aún en esta vida terrenal.

Finalmente, a todos y cada uno de mis amigos que constantemente estuvieron pendiente de que este proyecto de el más grande resultado que puede tener un estudiante universitario en medio de una investigación.

AGRADECIMIENTO

Quiero agradecer el esfuerzo depositado a mi Asesor Dr. Gerardo Ludeña Gonzales, quien con el profesionalismo y dedicación, esbozo el camino que este trabajo debía seguir.

A mis padres y modelos a seguir el Dr. Raúl Ventura Castillo y Dra. Aida Saavedra Huaylla, por la confianza, paciencia y comprensión entregada en todo este tiempo, asimismo a las prontamente Dras. Julissa Altamirano Saavedra y Kelly Mariana Uribe Ventura quienes siempre han creído en mis capacidades.

A mis amigos el Dr. Enrique Valverde, el Dr. Enrique Guerrero Gonzales, el Dr. Vladimir del Carpio Reyes, el Dr. Daniel Peirano Sánchez, entre muchos a los que les debo más que un agradecimiento.

PRESENTACION

Señores miembros del jurado, en cumplimiento de las normas que rigen la obtención de grados y títulos de la Universidad Cesar Vallejo, de la ciudad de Lima, ponemos a su criterio la tesis: **“LAS CLAUSULAS VEJATORIAS EN LA CONTRATACION ASISTENCIAL MEDICA DEBIDO A LA ASIMETRIA INFORMATIVA”**, la cual presentamos con la finalidad de obtener el Título Profesional de Abogado.

Ahora bien, la investigación consiste en el estudio y análisis de los conceptos básicos y más relevantes de la figura de conocer el principal problema de abuso que se ocasiona a los consumidores al establecer una relación contractual; la asimetría informativa ocasiona un desequilibrio contractual debido a la existencia e inclusión de clausulas vejatorias en el contrato asistencial entre médico-paciente, logrando obstruir que el consumidor pueda llegar a obtener una completa satisfacción con el servicio brindado.

Finalmente la caracterización del contenido de la presente investigación comprende en el capítulo I, los distintos conceptos y teorías que respaldan el desarrollo de la investigación, sirviendo de sustento al análisis de los mismos, los cuales se abordarán en el capítulo II. Y que en efecto en el capítulo III se desarrolló los resultados producto de las técnicas e instrumentos de investigación, tales como entrevistas a destacados abogados especialistas en la materia, así como encuestas, análisis de las distintas fuentes documentales utilizadas, pasando también por el estudio del marco normativo nacional y haciendo un análisis con la legislación comparada, para así poder llegar a establecer las conclusiones y recomendaciones que permitan dar solución a la problemática planteada en la presente investigación.

BRENDA EVELYN, VENTURA SAAVEDRA

INDICE

DEDICATORIA.....	iii
AGRADECIMIENTO	iv
PRESENTACION.....	v
INDICE	vi
RESUMEN.....	x
ABSTRACT.....	xi
INTRODUCCION	xii
CAPITULO I.....	1
PROBLEMA DE INVESTIGACION	1
1. PLANTEAMIENTO DEL PROBLEMA DE INVESTIGACION	1
1.1. DESCRIPCION DEL PROBLEMA.....	1
1.2. FORMULACION DEL PROBLEMA.....	3
1.2.1. PROBLEMA GENERAL.....	3
1.2.2. PROBLEMAS ESPECIFICOS.....	3
1.3. OBJETIVOS	3
1.3.1. OBJETIVO GENERAL.....	3
1.3.2. OBJETIVOS ESPECIFICOS.....	3
1.4. JUSTIFICACIÓN E IMPORTANCIA DEL ESTUDIO	4
1.4.1. JUSTIFICACIÓN ACADÉMICA	4
1.4.2. JUSTIFICACIÓN SOCIOLÓGICA JURÍDICA.....	5
1.4.3. JUSTIFICACIÓN PRÁCTICA.....	5
1.4.4. JUSTIFICACIÓN METODOLÓGICA.....	6
1.5. ALCANCES DE LA INVESTIGACIÓN	6

1.6.	DELIMITACIÓN.....	7
1.7.	HIPÓTESIS	7
1.7.1.	HIPÓTESIS GENERAL	7
1.7.2.	HIPOTESIS ESPECÍFICAS	7
1.8.	VARIABLES	8
1.8.1.	VARIABLES INDEPENDIENTES	8
1.8.2.	VARIABLE DEPENDIENTE	8
1.8.3.	INDICADORES.....	8
1.9.	PARADIGMA DE LA INVESTIGACIÓN.....	11
1.10.	TIPO DE ESTUDIO.....	12
1.10.1.	DESCRIPTIVO	12
1.10.2.	CORRELACIONAL.....	12
1.10.3.	INVESTIGACIÓN APLICADA	13
1.11.	NIVEL DE INVESTIGACIÓN	13
1.12.	DISEÑO	14
1.13.	MÉTODO DE INVESTIGACIÓN	16
1.14.	POBLACIÓN Y MUESTRA	18
1.15.	TÉCNICAS E INSTRUMENTOS DE RECOLECCIÓN DE DATOS	19
CAPITULO II.....		21
MARCO TEORICO		21
2.	ANTECEDENTES.....	21
2.1.	SENTENCIA DE 18 DE MARZO DE 2009	26
2.2.	BASES TEÓRICAS	47
2.2.1.	INCORPORACIÓN DE CLAUSULAS ABUSIVAS EN LA CONTRATACIÓN PREDISPUESA.....	49
2.2.2.	LA RESPONSABILIDAD CIVIL DE LAS ESTRUCTURAS SANITARIAS....	57

2.2.3.	RESPONSABILIDAD EXTRACONTRACTUAL (AQUILIANA) OBJETIVA..	58
2.2.4.	CONTENIDO DE LA REPARACIÓN CIVIL	58
2.2.5.	DEL DAÑO EN LA RESPONSABILIDAD CIVIL.....	59
2.2.6.	PRESUPUESTOS CONFIGURATIVOS DEL DAÑO	61
2.2.7.	DAÑOS JURÍDICAMENTE INDEMNIZABLES	63
2.3.	MARCO CONCEPTUAL	66
2.3.1.	CLAUSULAS VEJATORIAS Y/O ABUSIVAS.....	66
2.3.2.	CONTRATO DE CONSUMO	67
2.3.3.	CONTRATO ASISTENCIAL MEDICO	67
2.3.4.	ASIMETRÍA INFORMATIVA	67
2.3.5.	PROVEEDOR.....	69
2.3.6.	MÉDICO.....	69
2.3.7.	CONSUMIDOR-PACIENTE	70
2.3.8.	RELACIÓN DE CONSUMO.....	70
2.4.	DERECHO COMPARADO	71
2.4.1.	MARCO REFERENCIAL EN LA LEGISLACIÓN COMPARADA SOBRE CLAUSULAS ABUSIVAS	72
2.4.1.1.	ALEMANIA	72
2.4.1.2.	FRANCIA	73
2.4.1.3.	ITALIA.....	74
2.5.	LEY DE CONSUMIDORES ESPAÑOL.....	75
2.6.	MARCO NORMATIVO	80
2.6.1.	DECRETO LEGISLATIVO QUE APRUEBA LA LEY COMPLEMENTARIA DEL SISTEMA DE PROTECCION AL CONSUMIDOR.....	80
CAPITULO III		81
INTERPRETACION Y RESULTADOS		81

RESULTADOS: LAS CLAUSULAS VEJATORIAS EN LA CONTRATACIÓN ASISTENCIAL MEDICA DEBIDO A LA ASIMETRÍA INFORMATIVA.....	89
CONCLUSIONES	109
APORTE DEL INVESTIGADOR	113
BIBLIOGRAFIA	114
ANEXOS	116

RESUMEN

El presente trabajo de investigación busca que se promueva y se dé a conocer la existencia de las cláusulas vejatorias contenidas en los contratos médicos asistenciales, por lo que trataremos el principal causante que es la asimetría informativa, el cual ocasiona un desequilibrio contractual entre las partes; siendo en este caso un prestador de salud, en adelante proveedor, quien tiene mayor información del servicio a brindar, encontrándose en una situación de ventaja sobre el consumidor – paciente, debido a que este último no se encuentra bien informado de acuerdo a la Ley 29571 Código de Protección y Defensa al Consumidor; el proveedor hace uso de su ventaja y estipula cláusulas vejatorias o abusivas dentro del contrato que realiza sin previa negociación con el contratante, afectando así sus derechos reconocidos por el Ordenamiento Jurídico.

Palabras Clave: Cláusulas Vejatorias, Contratación Asistencial Médica, Asimetría Informativa.

ABSTRACT

This research seeks to promote and publicize the existence of the clauses contained in contracts vexatious medical care, so we will try the main cause is the information asymmetry, which causes an imbalance between the contractual parties; being in this case a health provider, hereinafter supplier, who has more information to provide the service, being in a position of advantage over the consumer - patient, because the latter is not well informed in accordance with Law 29,571 Code of Consumer Protection and Defense, the provider uses its advantage and vexatious or abusive clauses stipulated in the contract made without prior negotiation with the contractor, thus affecting their rights under the law.

Keywords: clauses permitted, Medical Care Recruitment, informational asymmetr

INTRODUCCION

La presente tesis está desarrollado en base a la defensa de los derechos de los consumidores en el contrato de consumo y el papel que cumple el Estado en la tutela efectiva del consumidor, a efectos de que en dicho contrato no se incluyan cláusulas vejatorias que lesionen o perjudiquen los intereses del consumidor, afectando los derechos que se encuentran consagrados en el Ordenamiento Jurídico. Para una comprensión del tema a nivel conceptual se desarrollan las definiciones de las cláusulas vejatorias, contrato de consumo, y asimetría informativa.

En el Perú, durante los últimos años, se ha buscado equilibrar lo que en la práctica de la contratación en masa se ha evidenciado: la existencia de una asimetría informativa entre las partes del contrato. La existencia de dicha asimetría obedece a dos razones; la primera, es que el proveedor, es quien tiene mayor conocimiento del rubro de su negocio y la segunda, es que el proveedor es quien redacta las cláusulas generales de contratación. La práctica de contratación en el mercado, ha mostrado que los bienes y servicios no siempre cumplen con los mejores estándares. Se han detectado actos de exoneración de responsabilidad del proveedor, métodos coercitivos de cobranza en las relaciones contractuales, estipulaciones que obligan al consumidor o usuario a dar prestaciones que no ha pactado, o cláusulas que tienen un carácter ambiguo o tácito, sin que la información sea adecuada y suficiente.

Dada la importancia de la contratación masiva para la realización de los procesos comerciales de productos y/o servicios consideramos conveniente modernizar la legislación con el fin que estos se creen en base a ley sin afectar los derechos del consumidor, tomando en cuenta el desarrollo institucional de los órganos del Estado y de las instituciones que se encargan de la defensa de los consumidores; con la finalidad de que el aprendizaje y la aplicación de la ley, tengan efectos positivos en la relación proveedor-consumidor. Con ello se podrá lograr una

adecuada participación de ambas partes en los procesos de contratación, así como en el planteamiento y la solución de reclamos o denuncias.

Ahora bien, el asunto en discusión del presente proyecto se centra en dar a conocer el principal problema de abuso que se ocasiona a los consumidores al establecer una relación contractual; la asimetría informativa ocasiona un desequilibrio contractual debido a la existencia e inclusión de cláusulas vejatorias en el contrato asistencial entre médico-paciente, logrando obstruir que el consumidor pueda llegar a obtener una completa satisfacción con el servicio brindado.

Con el interés de ofrecer una investigación adecuada y productiva para futuros análisis es que proponemos el presente proyecto, que de seguro transmitirá valiosos conceptos respecto del tema planteado.